

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 32/17

Резолютивная часть решения оглашена «01» августа 2017 г.

Решение изготовлено в полном объеме «15» августа 2017 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Н.В. Павлюковская – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,

рассмотрев дело № 32/17, возбужденное по факту рассылки на абонентский номер <...> <.....> смс-сообщения следующего содержания: «Евгений; Пожалуй лучшая торговая площадка. заходи: xoshu.com», через смс-центр +79168960440 в 11:50 часов 30.01.2017г. (в качестве отправителя указан +79003243716), с признаками нарушения ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы,

- в отсутствии заявителя: физическое лицо – абонент номера <.....> <...> (не явился);

- в отсутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – <.....> сведения о надлежащем уведомлении лица имеются в материалах дела).

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. 434Э от 31.01.17г.) по факту рассылки на абонентский номер <...> <.....> смс-сообщения следующего содержания:

«Евгений; Пожалуй лучшая торговая площадка. заходи: xoshu.com», через смс-центр +79168960440 в 11:50 часов 30.01.2017г. (в качестве отправителя указан +79003243716), без получения предварительного согласия заявителя.

Указанная информация является рекламой в силу п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» (далее - Закона «О рекламе»). Согласно данной норме под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Как сообщается в Письме ФАС России от 27.06.2016 № АД/43482/16 «Об отнесении к рекламе информации с личным обращением», в данной норме под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, даже если она направляется по определенному адресному списку.

Так, например, в случае направления посредством СМС-сообщения информации, содержащей сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), такая информация может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, несмотря на личное обращение в сообщении (упоминание имени и отчества абонента), представляет интерес для неопределенного круга лиц, и являются рекламой.

В соответствии с ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Заявителю принадлежит номер телефона <.....> на основании договора оказания услуг подвижной связи № 14335003, заключенного с ПАО «МТС».

Как сообщается заявителем, им такого согласия какому-либо лицу не давалось. Следовательно, данное обстоятельство указывает на нарушение ч.1 ст.18 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст.18 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель (ч. 7 ст.38 Закона «О рекламе»).

Согласно ст.3 Закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации, оператором связи абонента, с номера которого произведена смс-рассылка на абонентский номер заявителя, является ООО «Т2 Мобайл».

ООО «Т2 Мобайл» сообщило (вх. №2038э от 21.03.17г, вх. № 2647 от 24.03.17г.), что смс-сообщения следующего содержания: «Евгений; Пожалуй лучшая торговая площадка. заходи: xoshu.com» направлено от абонента: +79003243716, которым является физическое лицо – <.....>.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является <.....>, следовательно действия данного лица нарушают требования ч. 1 ст. 18 Закона «О рекламе».

В адрес <.....> Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись запросы о предоставлении информации по данному факту, а также Определения о возбуждении данного дела (исх. № 06-3201 от 04.04.2017г.), и Определения об отложении рассмотрения дела (исх. № 06-4499 от 04.05.2017г., № 06-5601 от 02.06.2017г., № 06-6845 от 30.06.2017г.). Ответы на данные запросы в адрес Новосибирского УФАС России Устиновой Е.Н. не представлены.

В силу ч.4 ст. 3 Закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

В соответствии с информацией, представленной ООО «Т2 Мобайл», оказание услуг связи по абонентскому номеру +79003243716 приостановлено (блокировано). На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает выдачу Предписания <.....> нецелесообразной.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную на абонентский номер <...> <.....> смс-сообщения следующего содержания: «Евгений; Пожалуй лучшая торговая площадка. заходи: xoshu.com», через смс-центр +79168960440 в 11:50 часов 30.01.2017г. (в качестве отправителя указан +79003243716), ненадлежащей рекламой,

а <.....> нарушившей требования ч.1 ст.18 Закона «О рекламе», согласно которой, распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Не выдавать <.....> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.